

УДК 343.3

ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ РАССЛЕДОВАНИЮ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С НАРУШЕНИЕМ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ: ПРОБЛЕМЫ ТАКТИКИ ПРОИЗВОДСТВА ОТДЕЛЬНЫХ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ

П. В. Елфимов

доктор медицинских наук,
профессор кафедры криминалистики
Уральского юридического института МВД России,
заслуженный врач Российской Федерации,
член-корреспондент
Академии медико-технических наук Российской Федерации

О. П. Виноградова

кандидат юридических наук,
доцент кафедры криминалистики
Уральского юридического института МВД России

В статье раскрываются проблемные аспекты тактики производства следственных действий при расследовании преступлений, предусмотренных ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации, в целях эффективного противодействия нарушениям авторских и смежных прав. Автор определяет алгоритм действий следователя, направленный на совершенствование методики расследования нарушений авторских и смежных прав. Отмечается, что успешное противодействие нарушениям авторских и смежных прав возможно только при поддержке институтов гражданского общества и граждан, являющихся конечными потребителями результатов интеллектуальной деятельности. Для эффективной борьбы с преступными нарушениями авторских и смежных прав от сотрудников правоохранительных органов требуется не только знание уголовно-правовой нормы, предусмотренной ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации, ее правильное толкование, но и знание гражданского законодательства об интеллектуальной собственности, владение определенными специальными знаниями и навыками противодействия данному виду преступлений. В этой связи необходимо осуществлять подготовку и обучение сотрудников правоохранительных органов, наделяя их специальными знаниями по методике расследования преступлений, предусмотренных ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации, и противодействия нарушениям авторских и смежных прав.

Ключевые слова: противодействие, нарушение авторских и смежных прав, следственные действия.

Исследование вопросов противодействия отдельным видам преступлений всякий раз позволяет обратить на них внимание со стороны общества, правоприменителя и законодателя, а разработка проблем противодействия преступлениям всегда будет являться актуальной темой.

Вместе с тем сам термин «противодействие преступлениям» до сих пор является дискуссионным, хотя широко применяется в правовых и других официальных документах, а также в научных исследованиях. Так, например, называется Федеральный закон Российской Федерации от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма». Не последнюю роль в деле противодействия преступлениям играют также законодательные органы, принимающие соответствующие законы; суды, рассматривающие уголовно-правовые споры и назначающие справедливые наказания виновным лицам; органы, исполняющие наказания; общественные организации и граждане, содействующие указанной деятельности.

Изначально проблемным представляется тот факт, что уголовное законодательство советской России не отличалось последовательностью в защите авторских и смежных прав, что, возможно, и не требовалось в соответствии со сложившейся коммунистической доктриной, системой экономики и правоотношений. Правовой статус автора был строго регламентирован — авторское вознаграждение предусматривалось утвержденными ставками, независимо от истинной ценности произведения. Существовали типовые авторские договоры, допускался принудительный выкуп авторских прав на произведения. Соответственно, и защита таких ограниченных прав была лишь провозглашена в Уголовном кодексе.

Распад Советского государства с плановой, уравнилельной экономикой в начале 90-х годов прошлого века дал мощный толчок развитию новых экономических отношений. С принятием 9 июля 1993 г. Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» наступил новый более совершенный этап в правовом регулировании и охране произведений науки, литературы и искусства [1]. Уголовным кодексом Российской Федерации 1996 г. в ст. 146 криминализованы действия, связанные с незаконным использованием объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоением авторства [2].

Интересным представляется опыт Республики Беларусь в сфере определения процессуальных действий как основы мер выявления и преодоления противодействия раскрытию и расследованию преступлений. Д. С. Кудрявцев отмечает, что к процессуальным действиям, используемым в целях выявления и преодоления противодействия раскрытию и расследованию преступлений, относятся:

1) следственные действия, проводимые для собирания доказательств (осмотр, допрос, обыск, освидетельствование, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка, прослушивание и запись переговоров, назначение и проведение экспертиз, эксгумация);

2) следственные действия, направленные на проверку доказательств и их источников (очная ставка, следственный эксперимент, проверка показаний на месте, получение образцов для сравнительного исследования, предъявление для опознания); это дает возможность определить целевую направленность следственных действий как способа получения доказательственной информации и выделить характерные для каждой из вышеуказанных групп меры выявления и преодоления противодействия раскрытию и расследованию преступлений [3, с. 103].

Безусловно, на начальном этапе процесса выявления преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав, возможно проведение наблюдения за местами реализации контрафактных экземпляров произведений и фонограмм с целью выявления наличия на рынке, в торговой точке, на складе и т. п. контрафактной продукции. Наблюдение также возможно в местах публичного исполнения, показа охраняемых произведений. Кроме того, необходимо отслеживать предложения о реализации произведений и фонограмм в сети Интернет. Для выявления производителей и поставщиков необходимо установить автотранспорт, который используется для доставки продукции, маршруты его движения, места хранения, сбыта и самое главное — места производства контрафактных экземпляров произведений и фонограмм. В случае установления мест производства и хранения контрафактных экземпляров произведений и фонограмм целесообразно проведение негласного обследования помещений.

В Российской Федерации при выявлении преступной деятельности нарушителей авторских и смежных прав, связанной с распространением в сети Интернет произведений и фонограмм и их последующим несанкционированным копированием, наиболее важным является проведение следующих мероприятий:

1. Во взаимодействии с Управлением специальных технических мероприятий установить IP-адрес интернет-пользователя, нарушителя авторских и смежных прав. При этом необходимо учитывать, что IP-адрес может быть как динамическим,

если он назначается автоматически при подключении устройства к сети и используется в течение ограниченного промежутка времени, как правило, до завершения сеанса подключения, или статическим, если он прописывается в настройках устройства пользователем либо если назначается автоматически при подключении устройства к сети, но используется в течение неограниченного промежутка времени и не может быть присвоен другому устройству.

2. Навести справки у интернет-провайдера — организации, предоставляющей услуги доступа к Интернету, о лицах — владельцах сайта. Данные лица могут арендовать выделенные серверы (Dedicated Server) или виртуальные выделенные VPS (Virtual Private Server).

3. Провести осмотр компьютеров, с которых распространяются или на которые копируются произведения и фонограммы.

4. Установить способы оплаты за предоставление возможности копирования экзemplаров произведений и фонограмм, количество осуществленных скачиваний файлов, размер незаконных доходов, полученных нарушителями авторских и смежных прав.

5. Установить и опросить отдельных пользователей пиратских интернет-ресурсов. Однако необходимо отметить, что установление каждого конкретного пользователя контрафактной продукции не является выполнимой задачей.

6. Установить и опросить нарушителей авторских и смежных прав об обстоятельствах совершения преступления.

Проведение отдельных следственных действий также имеет свою специфику. Обыск при расследовании нарушений авторских и смежных прав должен производиться своевременно в целях предотвращения возможного сокрытия или уничтожения следов преступления. Также одной из практических проблем проведения обыска является обеспечение его внезапности [4, с. 82]. Для этого необходимо предварительное изучение места проведения предстоящего следственного действия. Многие производители контрафактной продукции располагают свое оборудование в помещениях, находящихся под охраной, оборудованных системами видеонаблюдения и контроля доступа. В этой связи проникновение на место проведения обыска может происходить по заранее разработанному плану, а также возможно под определенной легендой (проверка пожарной безопасности), с применением силовой поддержки.

В процессе осмотра места происшествия или обыска необходимо отыскание произведений и фонограмм, обладающих признаками контрафактности; материалов и оборудования, которые использовались для изготовления контрафактной продукции (видеоаппаратура, копировально-множительная и компьютерная техника, обложки, футляры, пленки для упаковки, печати и бланки документов и др.). Данные предметы впоследствии могут выступить объектами криминалистических экспертиз.

Необходимо установить и изъять предметы, отражающие финансово-хозяйственную деятельность незаконного производства, в том числе денежные средства, полученные преступным путем, черновые записи, блокноты. В тех случаях, когда количество изымаемых объектов очень велико, они упаковываются в коробки, которые опечатываются в присутствии понятых, и лица, участвующие в производстве следственного действия, ставят подписи на них таким образом, чтобы исключить подмену будущих доказательств. Вскрытие коробок в целях осмотра их содержимого необходимо производить в местах их последующего хранения с участием тех же понятых.

Целесообразность проведения осмотра предметов и документов по месту производства предварительного следствия возникает в тех случаях, когда в процессе следственных действий по их изъятию (осмотр места происшествия, обыск и выемка) они изымаются в большом количестве (например, коробками) и описываются в протоколах следственных действий в обобщенном виде (например: «DVD-диски в количестве...», «договоры за 2020 год»). Перед началом осмотра должна быть осмотрена

упаковка (коробки, мешки, пакеты и пр.) изъятых в процессе выемки или обыска экземпляров произведений и фонограмм, сохранность средств опечатавания.

Целью осмотра изъятых экземпляров произведений и фонограмм следует считать не только составление их подробной описи с указанием в протоколе названия произведения, но и группировку, систематизацию их по правообладателям, по признакам контрафактности или лицензионности. Здесь необходимую помощь может оказать специалист в соответствующей области знаний. Когда контрафактность неочевидна, необходимо назначать экспертизу.

Следующим необходимым следственным действием является допрос. Лиц, которых можно подвергнуть допросу в процессе расследования, целесообразно разделять на следующие группы:

1. Организаторы производства или сбыта контрафактной продукции.
2. Наемные работники (продавцы, водители и пр.; при этом необходимо учитывать, что среди указанной группы есть лица, причастные к совершению преступления и, соответственно, заинтересованные в исходе дела, а также рядовые работники).
3. Покупатели контрафактной продукции.
4. Сотрудники правоохранительных органов, выявившие преступление.
5. Иные лица.

По делам о нарушении авторских и смежных прав к подозреваемым редко применяется задержание и заключение под стражу. В этой связи подозреваемые остаются на свободе и способны воспрепятствовать расследованию. Поэтому необходимо учитывать, что на свидетелей из числа наемных работников может быть оказано давление со стороны виновных лиц. Поэтому их целесообразно допросить на ранней стадии следствия. Первыми допрашивать целесообразно лиц, выполнявших незначительную роль в механизме нарушения авторских и смежных прав (поставщики материалов для производства контрафактной продукции, кладовщики, экспедиторы и пр.). Однако не всегда работники дают правдивые показания, боясь мести со стороны виновных лиц, организаторов преступной деятельности. Допрашиваются также граждане, которые участвовали в проверочной закупке.

Допрос подозреваемых (обвиняемых) лиц в совершении нарушений авторских и смежных прав является одним из главных следственных действий. Предмет показаний на допросе зависит от обстоятельств совершенного преступления. В частности, перед подозреваемым (обвиняемым) могут быть поставлены следующие вопросы, направленные на выяснение: распределения ролей; технических аспектов производства и сбыта контрафактной продукции, начиная от закупки расходных материалов, производства контрафакта и заканчивая его сбытом; объемов выпуска контрафактной продукции, документации, их подтверждающей; отношений с правообладателем и пр.

Тактически возможны ситуации, когда данные лица отказываются от дачи показаний на основании ст. 51 Конституции Российской Федерации, дают ложные показания, полностью отрицая свою вину, частично признают свою вину, признают свою вину полностью и сообщают правдивые сведения. Таким образом, допрос может проходить как в бесконфликтной, так и в конфликтной ситуации с разной степенью интенсивности.

Подготовка к проведению допроса подозреваемых (обвиняемых) лиц по делам о нарушении авторских и смежных прав является ответственным мероприятием, обеспечивающим условия для получения от допрашиваемого достоверных и полных показаний. В этой связи следователю необходимо проанализировать собранные доказательства, определить предмет показаний. Для этого целесообразно заранее составить список вопросов, а также подготовить необходимые документы и предметы, которые планируется предъявить в ходе допроса. Тактически верным является предъявление сначала второстепенных, а затем более значимых доказательств, т. е. по нарастающей [5, с. 44]. Предъявление предметов и документов в процессе допроса

может способствовать осознанию подозреваемым доказанности своей вины, а также принятию решения о тактике дальнейших защитных действий.

Существуют мнения о необходимости проведения допроса подозреваемых (обвиняемых) лиц в нарушении авторских и смежных прав сразу после возбуждения уголовного дела, однако такое мероприятие возможно лишь в том случае, когда следователь готов и владеет необходимой для допроса информацией. Если по делу проходит несколько подозреваемых (обвиняемых), то необходимо установить их отношение к обвинению, определить их взаимоотношения между собой. Первыми целесообразно допрашивать лиц, дающих правдивые показания. Для исключения в последующем возможного отказа от данных на следствии показаний или их существенного изменения целесообразно осуществлять видеозапись допроса. Следует отметить, что признание подозреваемым (обвиняемым) своей вины не является главной целью допроса. Ошибочно представление тех следователей, которые до сих пор считают признание «царицей доказательств» и пытаются добиться его от подозреваемого (обвиняемого). Признание лица может быть положено в основу обвинения только при подтверждении его иными доказательствами. Следует отметить, что отсутствие четкой специализации у следственных работников достаточно негативно сказывается на эффективности борьбы с преступлениями подобного характера. Думается, что практика выделения в правоохранительных органах специализированных подразделений по борьбе с преступлениями в сфере интеллектуальной собственности должна получить более широкое распространение [6, с. 17].

Поскольку процессуальная деятельность следователя должна носить непрерывный характер и осуществляться совместно с уголовным преследованием, стоит отметить, что бездействие уполномоченных лиц при явном противодействии расследованию может привести к процессуально негативным последствиям. В свою очередь, тактические приемы, используемые при проведении следственных действий при расследовании преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав, также имеют целью выявление и преодоление противодействия расследованию таких преступлений.

Таким образом, допрос является ключевым методом преодоления противодействия расследованию преступлений, предусмотренных ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации, в ходе которого используются различные тактические приемы: раздельно — это единичный тактический прием и в совокупности — как тактическая комбинация. При допросе следует тщательно обращать внимание на элементы вербальной речи: направленность, эмоциональное выражение (сожаление, грусть, отчаяние), речемоторную характеристику, которая заключается в дыхании и артикуляции губ и языка. Следует отметить и заполнение пауз, т. е. как объект допроса использует индивидуальные речевые особенности. Данное следственное действие занимает центральную позицию в механизме преодоления противодействия расследованию преступлений в сфере нарушения авторских и смежных прав, т. к. благодаря ему следователь может изобличить виновного и устранить попытки скрыть или исказить истину.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Об авторском праве и смежных правах [Электронный ресурс] : Закон Рос. Федерации, 9 июля 1993 г., № 5351-1 // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «Консультант Плюс». — М., 2022.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : 13 июня 1996 г., № 63-ФЗ : принят Гос. Думой 24 мая 1996 г. : одобр. Советом Федерации 5 июня 1996 г. : в ред. от 25.03.2022 г. // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «Консультант Плюс». — М., 2022.
3. Кудрявцев, Д. С. Противодействие раскрытию и расследованию преступлений: теоретико-правовой аспект / Д. С. Кудрявцев // Раскрытие и расследование преступлений: наука, практика, опыт : сб. науч. ст. преподавателей и адъюнктов кафедры криминалистики Моск. ун-та МВД России им. В. Я. Кикотя. — М. : МосУ МВД России им. В. Я. Кикотя. — 2017. — Ч. 2. — С. 99–105.

4. Виноградова, О. П. Фактор внезапности в ходе ревизионной проверки как элемент противодействия экономической преступности / О. П. Виноградова // Вестн. Тюм. ин-та повышения квалификации сотрудников МВД России. — 2017. — № 1 (8). — С. 80–84.
5. Доспулов, Г. Г. Психология допроса подозреваемого и обвиняемого на предварительном следствии / Г. Г. Доспулов. — М., 1981. — С. 40–47.
6. Кузнецов, Р. Н. Ответственность за нарушение авторских прав: практические рекомендации / Р. Н. Кузнецов. — Екатеринбург : Урал. юрид. ин-т МВД России, 2011. — 23 с.

Поступила в редакцию 25.04.2022 г.

Контакты: pvelfimov@mail.ru (Елфимов Павел Васильевич),

olga10vin@mail.ru (Виноградова Ольга Павловна)

Elfimov P. V., Vinogradova O. P.

COUNTERING THE INVESTIGATION OF CRIMES RELATED TO THE VIOLATION OF COPYRIGHT AND RELATED RIGHTS: PROBLEMS OF TACTICS OF INDIVIDUAL INVESTIGATIVE ACTIONS

The article reveals the problematic aspects of the tactics of investigative actions in the investigation of crimes under Article 146 of the Criminal Code of Russia in order to effectively counter them. The author defines the algorithm of the investigator's actions aimed at improving the methodology of investigating violations of copyright and related rights. It is noted that successful prevention of infringement of copyright and related rights is possible only with the support of civil society institutions and citizens who are the final consumers of the results of intellectual activity. To effectively combat criminal infringement of copyright and related rights, law enforcement officers need not to know the criminal law norm under Article 146 of the Criminal Code of the Russian Federation, its correct interpretation, but also know the civil legislation on intellectual property, possession of certain special knowledge and skills to counter this type of crime. In this regard, it is necessary to train and educate law enforcement officers, giving them special knowledge on the methodology and methodology of prevention of infringement of copyright and related rights.

Keywords: *prevention, infringement of copyright and related rights, investigative actions.*